

РЕШЕНИЕ

09.11.2020г.

г. Горно-Алтайск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

Г. – руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай;

Члены комиссии:

В. – начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай;

Т. – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай,

29 октября 2020 года, рассмотрев дело № 004/05/18-309/2020 от 30.09.2020г., возбужденное в отношении ООО «Рафако Импорт» (ИНН 9715273080, ОГРН 1167746848477, г. Москва, Юрловский проезд, д. 14, корп.4, пом. 6, эт.1, оф. 1),

по факту распространения рекламного звонка: **Алло, здравствуйте. Алло, вы меня слышите? – Допустим. – Меня зовут Андрей, администратор компании «ЕКБ», я хочу пригласить вас на бесплатное мероприятие в честь открытия медицинского массажного центра в Уфе. И, кстати, хочу сразу оговорить, что на нашем мероприятии соблюдены все меры безопасности и предосторожности в связи со вспышкой вируса. Это чтобы вы не волновались. Так вот. Там вы сможете абсолютно бесплатно пройти сеанс оздоровительного расслабляющего массажа на нашем новейшем японском оборудовании. – Молодой человек, алло? А вы в курсе, что нарушаете закон о рекламе? – Подскажите, пожалуйста, вы из какого населенного пункта? Как называется? – Вам какое**

дело? – Подскажите, пожалуйста, в скольких километрах от вас до места, где будет проводиться наше мероприятие, или же по времени, минут за 15-20 добраться сможете? – Давай, работай, болтай-болтай. Сейчас все запишем. – Я вас понял. Ну, что ж, тогда извините за беспокойство. Всего доброго. До свидания.» по сетям сотовой связи с признаками нарушения части 1 статьи 18, части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в отсутствие заявителя – П. (уведомлен надлежащим образом);

в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ООО «Рафако Импорт» (уведомлено надлежащим образом);

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай поступило заявление физического лица П. (вх. № 4157 от 05.08.2020г.), являющегося абонентом оператора сотовой связи ПАО «МТС», о распространении следующего рекламного звонка с признаками нарушения статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» на мобильный телефон (абонентский номер <...>), а именно: **«- Алло, здравствуйте. Алло, вы меня слышите? – Допустим. – Меня зовут Андрей, администратор компании «ЕКБ», я хочу пригласить вас на бесплатное мероприятие в честь открытия медицинского массажного центра в Уфе. И, кстати, хочу сразу оговорить, что на нашем мероприятии соблюдены все меры безопасности и предосторожности в связи со вспышкой вируса. Это чтобы вы не волновались. Так вот. Там вы сможете абсолютно бесплатно пройти сеанс оздоровительного расслабляющего массажа на нашем новейшем японском оборудовании. – Молодой человек, алло? А вы в курсе, что нарушаете закон о рекламе? – Подскажите, пожалуйста, вы из какого населенного пункта? Как называется? – Вам какое дело? – Подскажите, пожалуйста, в скольких километрах от вас до места, где будет проводиться наше мероприятие, или же по времени, минут за 15-20 добраться сможете? – Давай, работай, болтай-болтай. Сейчас все запишем. – Я вас понял. Ну, что ж, тогда извините за**

беспокойство. Всего доброго. До свидания.», поступившего в 13:25 часов 04.08.2020г. от отправителя +74953741547.

По мнению заявителя, данное звонки является рекламой. Заявитель считает, что вышеуказанными действиями распространитель голосового сообщения нарушил Закон «О рекламе», так как согласия на получение рекламы посредством сотовой связи он не давал.

В качестве подтверждения факта получения рекламного звонка заявителем представлена запись данного звонка со своего сотового телефона, подтверждающая факт получения абонентом вышеуказанного голосового сообщения.

По информации, представленной ПАО «МТС» (вх. № 4496 от 24.08.2020г.), между П. и ПАО «МТС» 02.07.2008г. заключен договор оказания услуг подвижной связи с предоставлением абонентского номера +79174588..... В силу ограниченности времени на подготовку ответа на данный запрос, предоставить копию абонентского договора на текущий момент не предоставляется возможным.

Согласно сведениям, полученным с официального Интернет-сайта Федерального агентства связи, к компетенции которого относится выделение оператором ресурса нумерации, абонентский номер +74953741547, с которого было отправлено голосовое сообщение относится к оператору ПАО «Московская городская телефонная сеть».

По информации, представленной ПАО «Московская городская телефонная сеть» (вх. № 4612 от 01.09.2020г.), номер телефона +7(495) 3741547 выделен оператору связи ООО «ИНТЕЛКОМ».

Согласно представленной информации ООО «ИНТЕЛКОМ» (вх. №5024 от 17.09.2020г.) данный абонентский номер <...> (495) 3741547 выделен абоненту ООО «Рафако» на основании договора на оказание услуг связи №И001848/VP1 от 02.07.2019г.

На запрос информации о распространителе указанного смс-сообщения (исх. № 3039/10 от 17.08.2020 г.) от ООО «Рафако Импорт» пояснений не поступало.

В ходе рассмотрения дела Комиссия установила следующее:

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», рекламой признается информация, распространенная любым способом, в любой форме и с

использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Объектом рекламирования может быть товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Голосовое сообщение: «- **Алло, здравствуйте. Алло, вы меня слышите? – Допустим. – Меня зовут Андрей, администратор компании «ЕКБ», я хочу пригласить вас на бесплатное мероприятие в честь открытия медицинского массажного центра в Уфе. И, кстати, хочу сразу оговорить, что на нашем мероприятии соблюдены все меры безопасности и предосторожности в связи со вспышкой вируса. Это чтобы вы не волновались. Так вот. Там вы сможете абсолютно бесплатно пройти сеанс оздоровительного расслабляющего массажа на нашем новейшем японском оборудовании. – Молодой человек, алло? А вы в курсе, что нарушаете закон о рекламе? – Подскажите, пожалуйста, вы из какого населенного пункта? Как называется? – Вам какое дело? – Подскажите, пожалуйста, в скольких километрах от вас до места, где будет проводиться наше мероприятие, или же по времени, минут за 15-20 добраться сможете? – Давай, работай, болтай-болтай. Сейчас все запишем. – Я вас понял. Ну, что ж, тогда извините за беспокойство. Всего доброго. До свидания.» является рекламой, так как оно неперсонифицировано, направлено на привлечение внимания, формирование интереса у потребителя (абонента) к массажным услугам и продвижение этих услуг на рынке.**

В соответствии с частью 1 статьи 18 Закона о рекламе распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить

распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Заявитель указывает, что он не давал отправителю голосового сообщения разрешения на получение рекламы, что свидетельствует о наличии признаков нарушения требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

ООО «ИНТЕЛКОМ» представлены сведения (вх. №5024 от 17.09.2020г.), что абонентский номер <...> принадлежит ООО «Рафако Импорт» (договор № И001848/VP1 от 02.07.2019г.).

Общество не представило доказательств, опровергающих отправку рассматриваемого голосового сообщения абоненту +79174588845, таким образом, ответственность за распространение голосового сообщения с вышеуказанного номера несет ООО «Рафако Импорт».

Согласно части 7 статьи 24 Закона «О рекламе» реклама лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов. В рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах и при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд и должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).

В силу пункта 4 статьи 2 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинская услуга – это медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

В свою очередь, под диагностикой, понимается комплекс медицинских вмешательств, направленных на распознавание состояний или установление факта наличия либо отсутствия заболеваний, осуществляемых посредством сбора и анализа жалоб пациента, данных его анамнеза и осмотра, проведения

лабораторных, инструментальных, патолого-анатомических и иных исследований в целях определения диагноза, выбора мероприятий по лечению пациента и (или) контроля за осуществлением этих мероприятий (пункт 7), под лечением - комплекс медицинских вмешательств, выполняемых по назначению медицинского работника, целью которых является устранение или облегчение проявлений заболевания или заболеваний либо состояний пациента, восстановление или улучшение его здоровья, трудоспособности и качества жизни (пункт 8).

Согласно пункту 1 статьи 34 Закона № 323-ФЗ специализированная медицинская помощь оказывается врачами-специалистами и включает в себя профилактику, диагностику и лечение заболеваний и состояний, требующих специальных методов.

В соответствии с приложением к приказу Минздравсоцразвития РФ от 13.10.2017 № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» «общий массаж медицинский» относится к медицинской услуге, код услуги A21.01.001.

Системный анализ приказа Минздравсоцразвития РФ от 13.10.2017 № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» позволяет сделать вывод, что рекламируемые услуги по массажу является медицинской услугой.

Частью 7 статьи 38 Закона о рекламе предусмотрено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 3 части 4, пунктом 6 части 5, частями 9, 10, 10.1 и 10.2 статьи 5, **статьями 7 - 9, 12, 14 - 18**, частями 2 - 4 и 9 статьи 19, частями 2 - 6 статьи 20, частями 2 - 5 статьи 21, **частями 7 - 9 статьи 24**, статьей 25, частями 1 - 5 статьи 26, частями 2 и 5 статьи 27, частями 1, 4, 7, 8, 11 и 13 статьи 28, частями 1, 3, 4, 6 и 8 статьи 29, частями 1 и 2 статьи 30.1 данного Федерального закона.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе рекламодатель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Комиссия УФАС по РА приходит к выводу, что в действиях ООО «Рафако Импорт», связанных с распространением рекламного голосового сообщения: «- **Алло, здравствуйте. Алло, вы меня слышите? – Допустим. – Меня зовут Андрей, администратор компании «ЕКБ», я хочу пригласить вас на бесплатное мероприятие в**

честь открытия медицинского массажного центра в Уфе. И, кстати, хочу сразу оговорить, что на нашем мероприятии соблюдены все меры безопасности и предосторожности в связи со вспышкой вируса. Это чтобы вы не волновались. Так вот. Там вы сможете абсолютно бесплатно пройти сеанс оздоровительного расслабляющего массажа на нашем новейшем японском оборудовании. – Молодой человек, алло? А вы в курсе, что нарушаете закон о рекламе? – Подскажите, пожалуйста, вы из какого населенного пункта? Как называется? – Вам какое дело? – Подскажите, пожалуйста, в скольких километрах от вас до места, где будет проводиться наше мероприятие, или же по времени, минут за 15-20 добраться сможете? – Давай, работай, болтай-болтай. Сейчас все запишем. – Я вас понял. Ну, что ж, тогда извините за беспокойство. Всего доброго. До свидания.» посредством сотовой связи без получения предварительного согласия абонента, содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18, части 7 статьи 24 Закона «О рекламе».

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства о рекламе, признается ненадлежащей. Ненадлежащая реклама не допускается.

Комиссия УФАС по РА считает, что рассматриваемая голосовое сообщение является ненадлежащей.

При решении вопроса о возможности выдачи предписания, Комиссия исходит из того, что документы, подтверждающие исключение номера +7917458.... из списка для отправки рекламных голосовых сообщений не представлены.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «- **Алло, здравствуйте. Алло, вы меня слышите? – Допустим. – Меня зовут Андрей, администратор компании «ЕКБ», я хочу пригласить вас на бесплатное мероприятие в честь открытия медицинского массажного центра в Уфе. И, кстати, хочу сразу оговорить, что на нашем мероприятии соблюдены все меры безопасности и предосторожности в связи со вспышкой вируса. Это чтобы вы не волновались. Так вот. Там вы сможете абсолютно бесплатно пройти сеанс оздоровительного расслабляющего массажа на нашем новейшем японском оборудовании. – Молодой человек, алло? А вы в курсе, что нарушаете закон о рекламе? – Подскажите, пожалуйста, вы из какого населенного пункта? Как называется? – Вам какое дело? – Подскажите, пожалуйста, в скольких километрах от вас до места, где будет проводиться наше мероприятие, или же по времени, минут за 15-20 добраться сможете? – Давай, работай, болтай-болтай. Сейчас все запишем. – Я вас понял. Ну, что ж, тогда извините за беспокойство. Всего доброго. До свидания.» Одобрено 30 000 рублей под 0%, не выходя из дома – z8b.co/F.YcIA», поступившего в 13:25 часов 04.08.2020г. от отправителя +74953741547 без предварительного согласия абонента П. (абонентский номер +7917458....) на получение рекламы и в отсутствие предупреждения о наличии противопоказаний к применению медицинских услуг и необходимости получения консультации специалиста, что противоречит ч. 1 ст. 18, ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».**

2. Признать в действиях ООО «Рафако Импорт» (ИНН 9715273080, ОГРН 1167746848477, г. Москва, Юрловский проезд, д. 14, корп.4, пом. 6, эт.1, оф. 1) нарушение части 1 статьи 18, части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», выразившегося в распространении ненадлежащей рекламы «- **Алло, здравствуйте. Алло, вы меня слышите? – Допустим. – Меня зовут Андрей, администратор компании «ЕКБ», я хочу пригласить вас на бесплатное мероприятие в честь открытия медицинского массажного центра в Уфе. И, кстати, хочу сразу оговорить, что на нашем мероприятии соблюдены все меры безопасности и предосторожности в связи со вспышкой вируса. Это чтобы вы не волновались. Так вот. Там вы сможете абсолютно бесплатно пройти сеанс оздоровительного расслабляющего массажа на нашем новейшем японском оборудовании. – Молодой человек, алло? А вы в курсе, что нарушаете закон о рекламе? – Подскажите, пожалуйста,**

вы из какого населенного пункта? Как называется? – Вам какое дело? – Подскажите, пожалуйста, в скольких километрах от вас до места, где будет проводиться наше мероприятие, или же по времени, минут за 15-20 добраться сможете? – Давай, работай, болтай-болтай. Сейчас все запишем. – Я вас понял. Ну, что ж, тогда извините за беспокойство. Всего доброго. До свидания.» посредством телефонной связи без получения предварительного согласия абонента и в отсутствие предупреждения о наличии противопоказаний к применению медицинских услуг (массаж) и необходимости получения консультации специалиста

3. Выдать ООО «Рафако Импорт» предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства, а именно:

– прекратить распространение рекламы по сетям электросвязи, без наличия предварительного согласия абонента или адресата (абонентский номер +7917458....) на получение рекламы;

– прекратить распространение рекламы медицинской услуги без сопровождения предупреждением о наличии противопоказаний к ее применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу УФАС по Республике Алтай для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении лица, виновного в нарушении рекламного законодательства.

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд, в течение трех месяцев, в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.